Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej
Wojewódzki Szpital Specjalistyczny nr 3 w Rybniku
44-200 Rybnik, ul. Energetyków 46
www.szpital.rybnik.pl e-mail: sekretariat@szpital.rybnik.pl
Regon 272780323 NIP 642-25-85-351 KRS 0000067701

LAS-245/2-PN/120-2022.AP Rybnik, dnia 20.02.2023 r.

Do Wykonawców uczestniczących
w postępowaniu o udzielenie zamówienia

WYJAŚNIENIE – MODYFIKACJA 2

W PRZETARGU NIEOGRANICZONYM NA:

dostawy produktów farmaceutycznych
(zamówienie nr **LAS-245-PN/120-2022.AP**)
ogłoszonym w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej
z dnia 24.01.2023 r., nr 2023/S 017-046759

W związku z wniesionymi zapytaniami, zamawiający udziela poniższych odpowiedzi. Ponadto zamawiający wprowadza niżej podane modyfikacje.

Pytanie 1: *„Zwracamy się z prośbą o określenie w jaki sposób postąpić w przypadku zaprzestania lub braku produkcji danego preparatu. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podanie ostatniej ceny i informacji pod pakietem?”*
Odpowiedź 1: W sytuacji zakończenia produkcji leku w kwestii której Wykonawca posiada aktualną wiedzę w toku prowadzenia niniejszego postępowania, Wykonawca winien zwrócić się z pytaniem do Zamawiającego o wykreślenie / wydzielenie danej pozycji w drodze wyjaśnienia – modyfikacji w postępowaniu.

Pytanie 2: *„Czy zamawiający wyraża zgodę na zmianę wielkości opakowań ? Proszę podać sposób przeliczenia – do 2 miejsc po przecinku czy do pełnego opakowania w górę ?”*
Odpowiedź 2: Zgodnie z zapisem specyfikacji warunków zamówienia Zamawiający wymaga wyceny jednostki miary wskazanej w formularzu cenowym – podana w kolumnie „*cena jednostki miary netto*” cena musi dotyczyć tej jednostki. Nie dopuszcza się zmiany jednostki miary, chyba że w toku udzielonych wyjaśnień Zamawiający dopuścił taką możliwość - wówczas należy przeliczyć ilość opakowań do dwóch miejsc po przecinku w celu porównywalności ofert.

Pytanie 3: *„Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postaci proponowanych preparatów – tabletki na tabletki powlekane lub kapsułki lub drażetki i odwrotnie?"*
Odpowiedź 3: Zgodnie z zapisem w formularzu cenowym Zamawiający dopuszcza dowolną „s.p.d”, czyli stałą postać doustną leku. Nie dopuszcza zamiany postaci o przedłużonym / modyfikowanym uwalnianiu / działaniu oraz saszetek.

Pytanie 4: *„Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postaci proponowanych preparatów – fiolki na ampułki lub ampułko-strzykawki i odwrotnie?”*

Telefony:
Kancelaria: 32 429-12-90 *Główny Księgowy:* 32 429-12-99 *Dział Zamówień Publicznych i Zaopatrzenia:* 32 429-12-88
Sekretariat: 32 429-12-54 *Dział Organizacyjny:* 32 429-26-19
Fax: 32 422-82-72
BNP Paribas Bank Polska S.A. 38 1600 1055 1833 4024 4000 0001

Odpowiedź 4: Zamawiający wyraża zgodę na zmianę fiolki na ampułki i odwrotnie; nie dopuszcza zmiany postaci ampułko-strzykawki.

Pytanie 5: *„Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę wielkości opakowań płynów, syropów, maści, kremów itp. celem zaproponowania oferty korzystniejszej cenowo (przeliczenie ilości opakowań miałoby miejsce w oparciu o mg, ml itp.)”*
Odpowiedź 5: Zamawiający wskazuje, iż w niniejszym postępowaniu nie oczekuje zaoferowania preparatów występujących w wymienionych w pytaniu postaciach płynów, syropów, maści, kremów itp.

Pytanie 6: *„Prosimy o podanie, w jaki sposób prawidłowo przeliczyć ilość opakowań handlowych w przypadku występowania na rynku opakowań posiadających inną ilość sztuk (tabletek, ampułek, kilogramów itp.), niż umieszczone w SIWZ; a także w przypadku, gdy wycena innych opakowań leków spełniających właściwości terapeutyczne jest korzystniejsza pod względem ekonomicznym (czy podać pełne ilości opakowań zaokrąglone w górę, czy ilość opakowań przeliczyć do dwóch miejsc po przecinku)?”*
Odpowiedź 6: Zgodnie z zapisem specyfikacji warunków zamówienia Zamawiający wymaga wyceny jednostki miary wskazanej w formularzu cenowym – podana w kolumnie „*cena jednostki miary netto*” cena musi dotyczyć tej jednostki. Nie dopuszcza się zmiany jednostki miary, chyba że w toku udzielonych wyjaśnień Zamawiający dopuścił taką możliwość - wówczas należy przeliczyć ilość opakowań do dwóch miejsc po przecinku w celu porównywalności ofert.

Pytanie 7: *„Czy Zamawiający dopuści wycenę produktów dostępnych na jednorazowe zezwolenie MZ ? W sytuacji jeśli aktualnie tylko takie produkty są dostępne na rynku.”*
Odpowiedź 7: Zamawiający wyraża zgodę na powyższe.

Pytanie 8: *„Dotyczy informacji o przedmiotowych środkach dowodowych:*
Prosimy o potwierdzenie, że Zamawiający - w przypadku niezłożenia przez Wykonawcę przedmiotowych środków dowodowych lub gdy złożone przedmiotowe środki dowodowe okażą się niekompletne - wezwie do ich złożenia lub uzupełnienia w wyznaczonym terminie. Zamawiający nie określił jednoznacznie w SWZ i ogłoszeniu czy przewiduje możliwość uzupełnienia przedmiotowych środków dowodowych”.”
Odpowiedź 8: W niniejszym postępowaniu Zamawiający nie wymaga przedmiotowych środków dowodowych.

Pytanie 9: *„W nawiązaniu do ww. Postępowania prosimy o udzielenie jednoznacznych, precyzyjnych, rzetelnych, wyjaśnień i odpowiedzi na zadane pytania. Zgodnie z wyrokiem KIO z dnia 4 czerwca 2020 r. (sygn. akt KIO 505/20) Zamawiający nie może pozostawiać pytań Wykonawcy bez merytorycznej odpowiedzi, tj. udzielać odpowiedzi: „Zgodnie z SIWZ (SWZ)”, ponieważ SWZ nie rozwiewa wątpliwości Wykonawcy i może prowadzić do złożenia nieważnej oferty. Zamawiający w każdym przypadku oświadczając "Zgodnie z SWZ", nie udzieli odpowiedzi na pytania, nie wyjaśni treści SWZ, a jedynie odsyła do niejednoznacznych zapisów SWZ.*
Obowiązkiem wykonawcy jest współdziałanie z zamawiającym polegające na zadawaniu pytań wyjaśniających treść SIWZ (SWZ) (wyrok SN z 5 czerwca 2014 r. sygn. akt CSK 626/13), analogicznym obowiązkiem zamawiającego jest udzielanie rzetelnych i precyzyjnych wyjaśnień.”
Odpowiedź 9: Zamawiający stara się z sposób jednoznaczny, precyzyjny oraz rzetelny udzielać odpowiedzi na pytania składane przez wykonawców.
Pytanie 10: *„Prosimy o jednoznaczne potwierdzenie czy Zamawiający wymaga czy dopuszcza możliwości przesyłania do Zamawiającego ustrukturyzowanych faktur elektronicznych za pośrednictwem Platformy Elektronicznego Fakturowania. W przypadku wymogu przesyłania faktur poprzez PEF prosimy o dopuszczenie innych formatów plików do importu faktur, tj. np. DATAFARM, KSBLOZ, OSOZ-EDI, WF-MAG.”*

Odpowiedź 10: Zamawiający, zgodnie z § 4, pkt. 1, pakt. 1.4 projektowanych postanowień umowy dopuszcza taką możliwość, lecz nie jest to wymagane.

Pytanie 11: *„Czy zamawiający utworzy z pakietu nr 14 (pozycja 10 i pozycja 11) osobny pakiet?*
Uzasadnienie:
Proponowany produkt jest roztworem do infuzji gotowym do życia w dawce 4 mg/50 ml równoważnym pod względem zawartości substancji czynnej do produktów z pakietu 47 i może zastąpić także dawkę 1 mg. W zależności od potrzeby klinicznej można użyć jednego produktu leczniczego. Dodatkowo wydzielenie umożliwi złożenie ekonomicznie korzystnej oferty dla szpitala.
Odpowiedź 11: Zamawiający nie przewiduje wydzielania poszczególnych pozycji z pakietów w trakcie prowadzonej procedury przetargowej ze względu na brak technicznej możliwości wprowadzenia zmian w zakresie liczby pakietów w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej.

Pytanie 12: *„Czy zamawiający dopuści roztwór do infuzji, gotowy do użycia w dawce 4 mg/50 ml, niezawierający pirosiarczynu sodowego oraz innych substancji konserwujących, przechowywany w temperaturze pokojowej?*
Uzasadnienie:
Noradrenaline Aguettant jako jedyny posiada udokumentowaną jednorodność stężenia (standaryzowana ilość substancji czynnej, co gwarantuje pewność podanej dawki oraz eliminuje błędy ludzkie).
Jest to istotne, ponieważ według badań produkty przygotowywane na oddziale charakteryzują się dużą zmiennością zawartości substancji czynnej (+/- 15%), co w konsekwencji wpływa na podaną pacjentowi dawkę, a zatem na skuteczność kliniczną. Przygotowywanie produktu przed podaniem, zwłaszcza w sytuacjach stresowych, może także powodować błędy medyczne, co zostało pokazane w badaniu przedstawionym przez Adapa2. Również wersja robocza europejskiej wytycznej „Good practice guide on risk minimisation and prevention of medication errors" wskazuje na etap rozcieńczania produktu jako jedną z przyczyn popełnianych błędów medycznych oraz błędne przechowywanie (w za wysokiej temperaturze). Dlatego, z punktu widzenia bezpieczeństwa pacjentów, istotne jest stosowanie produktów i procedur charakteryzujących się mniejszym ryzykiem dla pacjentów. Są to powody, dla których Towarzystwa Anestezjologiczne oraz inne instytucje europejskie wskazują na wyższość gotowych roztworów nad produktami przygotowywanymi przy łóżku pacjenta. Królewskie Towarzystwo Farmaceutyczne zaleca używanie gotowych form leków (jak ampułkostrzykawki, gotowe worki do infuzji – punkt 3.25), podobnie jak National Patient Safety Agency. Natomiast Amerykańskie Towarzystwo Anestezjologiczne wskazuje w komentarzach do zaleceń dla produktów parenteralnych, że istnieje większe prawdopodobieństwo zanieczyszczenia leków do wstrzykiwań przygotowywanych w miejscach bezpośredniej opieki nad pacjentami niż leków przygotowywanych w zakładach produkcyjnych.
Produkt nie zawiera konserwantów siarczynów oraz lateksu. Niektóre substancje konserwujące, jak pirosiarczyn sodu oraz inne siarczyny mogą powodować ciężkie reakcje nadwrażliwości i skurcz oskrzeli7. Parabeny mogą powodować reakcje anafilaktyczne.
Lateks może powodować reakcje anafilaktyczne .
Zgodnie z wytycznymi Europejskiej Agencji Leków produkty pozajelitowe nie powinny zawierać środków konserwujących. Dlatego włączenie tych substancji wymaga specjalnego uzasadnienia.
Produkt Noredrenaline Aguettant nie zawiera siarczynów, parabenów oraz w procesie produkcji nie jest używany lateks. Dlatego jest bezpieczniejszy od produktów zawierających te substancje."
Odpowiedź 12: Wykonawca nie wskazał jakiej pozycji dotyczy pytanie.

Pytanie 13: *„Czy Zamawiający w par. 1.4.2 zamiast obowiązku wprowadzi prawo do dostarczenia zamiennika? Wykonawca oferuje towary wskazane w ofercie i tylko one są przedmiotem zamówienia publicznego w niniejszym postępowaniu. Zdefiniowanie przedmiotu zamówienia powoduje, że tylko co do niego strony zawierają umowę objętą obowiązkiem dostaw. Wykonawca nie jest w stanie zapewnić, że w każdym przypadku zaoferuje produkt zamienny, tym bardziej, że może się to wiązać z rażącą stratą po stronie Wykonawcy."*

Odpowiedź 13: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do projektowanych postanowień umowy.

Pytanie 14: *„Czy Zamawiający wydłuży termin wskazany w par. 3.3 tiret 1 z 48 godzin do 3 dni roboczych? Rozpatrzenie reklamacji wymaga weryfikacji całego procesu dostawy i kontaktu z poszczególnymi podmiotami uczestniczącymi w tym procesie, a następnie dostarczenia towaru Zamawiającemu. Wykonanie tego w terminie krótszym jest niemożliwe."*
Odpowiedź 14: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanej zmiany do projektowanych postanowień umowy.

Pytanie 15: *„Czy Zamawiający zmniejszy wartość kary umownej określonej w par. 5.1 z 2% do wartości max. 0,2%? Obecna kara umowna jest rażąco wygórowana."*
Odpowiedź 15: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanej zmiany do projektowanych postanowień umowy.

Pytanie 16: *„Czy Zamawiający wyrazi zgodę na podanie w ceny jedn. miary netto z dokładnością do 4 miejsc po przecinku ?"*
Odpowiedź 16:Zamawiajacy wyraża zgodę na powyższe.

Pytanie 17: *„Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydzielenie lub wykreślenie z **Pakietu nr 13 pozycji nr 11 (Fluoxetin 20 mg)** ze względu na długotrwałe wstrzymanie leku w obrocie produktu oraz brak informacji o dacie wznowienia dostępności leku."*
Odpowiedź 17:Zamawiający wykreśla pozycje nr 11 z pakietu nr 13. <u>Niniejszą zmianę należy nanieść w formularzu cenowym pod rygorem odrzucenia oferty.</u>

Pytanie 18: *„ Dotyczy § 2 ust. 2 wzoru umowy – w zakresie godzin dostaw*
Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie maksymalnej godziny dostawy przedmiotu zamówienia z godziny 12:00 do godziny 14:00? Zapewnienie terminu dostawy do godziny 12:00 nie zawsze możliwe jest do zrealizowania i może generować dodatkowe koszty dla wykonawcy.
Zapisy umowy w obecnym brzmieniu wprowadza nieproporcjonalne ograniczenie w stosunku do obiektywnych potrzeb Zamawiającego."
Odpowiedź 18: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do projektowanych postanowień umowy.

Pytanie 19: *„ Dotyczy Pakietu 10 – Koncentrat zespołu czynników protrombiny*
Opisując przedmiot zamówienia Zamawiający wskazał na specyficzne wymogi co do zawartości białek C i S oraz ATM w składzie preparatu. Taki opis przedmiotu zamówienia wskazuje wyłącznie na jeden z trzech dostępnych na rynku Polskim preparatów i jednego producenta (Octaplex firmy Octapharma) i ewidentnie stanowi naruszenie zasad wolnej konkurencji i tym samym naruszenie art.29 ust.2 PZP. Równocześnie taki opis może powodować że Zamawiający naruszy dyscyplinę finansów publicznych gdyż z danych o wyniku postępowań rozstrzygniętych jednoznacznie wynika, że przy dopuszczeniu innych produktów Zamawiający uzyskuje cenę niższą o 10-20% . Informujemy również, że nie istnieje literatura, która by w sposób jednoznaczny, oparty na Evidence Based Medicine, wskazywała przewagę preparatów zawierających białko C, S czy AT III. W związku z powyższym, mając na uwadze racjonalność wydatku publicznego oraz zachowanie zasad konkurencyjności ofert, wnosimy o zmianę zapisów dotyczących zawartości białka C, S w specyfikowanym preparacie oraz dopuszczenie możliwości zaoferowania preparatu zawierającego AT III w opakowaniach 600 jm. Na marginesie zwracamy również uwagę, że oferowany przez nas preparat zawiera również białko S, zgodnie z informacjami dostępnymi tutaj: Columina, MJ.et al. Minerva Anesthesiol. 2012;78:358-68."
Odpowiedź 19:Zamawiający dopuszcza zaoferowanie asortymentu o parametrach opisanych w powyższym pytaniu z przeliczeniem ilości jednostek miary do dwóch miejsc po przecinku w celu porównywalności ofert (czyli 66,67 op a 600 jm). W przypadku zaoferowania asortymentu dopuszczonego niniejszym wyjaśnieniem - modyfikacją należy w formularzu cenowym

w kolumnie: „*Opis przedmiotu zamówienia*" oraz „*Szacunkowa ilość jedn.miary*" nanieść stosownie skorygowane zapisy tak, by nie było wątpliwości, co zaoferowano w danej pozycji.

Pytanie 20: *„Czy Zamawiający wyraża zgodę na wycenę preparatów zamiennie tj. drażetek zamiast tabletek powlekanych i odwrotnie. Tabletek i tabletek powlekanych zamiast kapsułek i odwrotnie. Tabletek i tabletek powlekanych zamiast drażetek i odwrotnie. Kapsułek zamiast drażetek i odwrotnie. Tabletek zamiast tabletek powlekanych i odwrotnie"*
Odpowiedź 20: Zgodnie z zapisem w formularzu cenowym Zamawiający dopuszcza dowolną „s.p.d", czyli stałą postać doustną leku. Nie dopuszcza zamiany postaci o przedłużonym / modyfikowanym uwalnianiu / działaniu oraz saszetek.

Pytanie 21: *„Czy Zamawiający wyraża zgodę na wycenę preparatów zamiennie tj. ampułek zamiast fiolek i odwrotnie ?"*
Odpowiedź 21: Zamawiający wyraża zgodę na zmianę fiolki na ampułki i odwrotnie; nie dopuszcza zmiany postaci ampułko-strzykawki.

Pytanie 22: *„Czy w przypadku braku lub zakończenia produkcji preparatu Zamawiający wyrazi zgodę na wycenę po ostatniej cenie wraz z odpowiednią adnotacją pod pakietem?"*
Odpowiedź 22: W sytuacji zakończenia produkcji leku w kwestii której Wykonawca posiada aktualną wiedzę w toku prowadzenia niniejszego postępowania, Wykonawca winien zwrócić się z pytaniem do Zamawiającego o wykreślenie / wydzielenie danej pozycji w drodze wyjaśnienia – modyfikacji w postępowaniu.

Pytanie 23: *„Dot. pakietu nr 20 poz. 1. Czy Zamawiający dopuści w w/w pozycji preparat na jednorazowe pozwolenie MZ? Tylko taki produkt jest obecnie dostępny na rynku."*
Odpowiedź 23:Zamawiajacy wyraża zgodę na powyższe rozwiązanie.

Pytanie 24: *„Dot. pakietu nr 22 poz. 1. Czy zamawiający planuje stosowanie preparatu w ramach programów lekowych B.17, B.62, B.67?"*
Odpowiedź 24: Zamawiający informuje, iż preparat nie będzie stosowany w ramach w/w programów lekowych.

Pytanie 25: *„Dotyczy pakietu nr 14 poz. 10, 11. Czy Zamawiający wymaga, aby zaoferowany produkt był przechowywany w temperaturze pokojowej w związku z tym, że na rynku polskim zarejestrowane i dostępne są produkty, które mogą być przechowywane poza lodówką?"*
Odpowiedź 25: Zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia Zamawiający wymaga zaoferowania preparatu, który zgodnie z Charakterystyką Produktu Leczniczego nie wymaga przechowywania w lodówce.

Pytanie 26: *„Dotyczy pakietu nr 14 poz. 6. Czy Zamawiający wymaga, aby zgodnie z treścią Charakterystyki Produktu Leczniczego, preparat Meropenem posiadał stabilność gotowego roztworu do infuzji rozpuszczonego w NaCl 0,9%: 3 godziny w temperaturze 15-25°C i 24 godziny w temperaturze 2-8°C, a w przypadku rozpuszczenia produktu w glukozie 5%: 1 godz w temp. 25ºC i 8 godzin w temp. 2-8ºC, co pozwoli na bezpieczne przeprowadzenie infuzji dożylnej?"*
Odpowiedź 26: Zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia Zamawiający wymaga zaoferowania preparatu, którego stabilność chemiczna i fizyczna roztworu do infuzji przygotowanego z użyciem 0,9% roztworu chlorku sodu zgodnie z Charakterystyką Produktu Leczniczego wynosi 6 godzin podczas przechowywania w temperaturze 25°C.
Pytanie 27: *„Dotyczy pakietu nr 16 poz. 1. Czy Zamawiający wymaga preparatu zawierającego 10 fiolek cefuroxymu 50 mg i 10 jałowych igieł (18G x 1½'', 1,2 mm x 40 mm) z filtrem 5 mikronów (membrana kopolimeru akrylowego na nietkanym poliamidzie), zalecanych do użycia w celu przygotowania leku do podania dokomorowego w chirurgii zaćmy."*

Odpowiedź 27: Zamawiający nie stawia dodatkowych wymagań poza wymienionymi w SWZ i formularzu cenowym-dopuszcza preparat o parametrach opisanych w pytaniu.

Pytanie 28: *„Dotyczy pakietu nr 17 poz. 1. Czy Zamawiający wymaga, aby zgodnie z treścią Charakterystyki Produktu Leczniczego, preparat Meropenem posiadał stabilność gotowego roztworu do infuzji rozpuszczonego w NaCl 0,9%: 3 godziny w temperaturze 15-25°C i 24 godziny w temperaturze 2-8°C, a w przypadku rozpuszczenia produktu w glukozie 5%: 1 godz w temp. 25ºC i 8 godzin w temp. 2-8ºC, co pozwoli na bezpieczne przeprowadzenie infuzji dożylnej?”*
Odpowiedź 28: Zamawiający nie stawia dodatkowych wymagań poza wymienionymi w SWZ i formularzu cenowym-dopuszcza preparat o parametrach opisanych w pytaniu.

Pytanie 29: *„Do §1 ust. 4 pkt 4.1 - 4.3 wzoru umowy: Czy w przypadku wstrzymania produkcji lub wycofania z obrotu przedmiotu umowy i braku możliwości dostarczenia zamiennika produktu w cenie przetargowej (bo np. będzie to groziło rażącą stratą dla Wykonawcy), Zamawiający wyrazi zgodę na sprzedaż w cenie zbliżonej do rynkowej lub wyłączenie tego produktu z umowy bez konieczności ponoszenia kary przez Wykonawcę?”*
Pytanie 30: *„Do §1 ust. 7 wzoru umowy: Prosimy o modyfikację treści §1 ust. 7, poprzez skonkretyzowanie, że podana graniczna wielkość opcji (20%) odnosi się do poszczególnych pozycji asortymentowych, jakie Zamawiający zamierza zrealizować, co oznaczało będzie, że każdy z określonych w formularzu asortymentowo – cenowym produktów może zostać zamówiony przez Zamawiającego w ilości maksymalnie o 70% większej niż pierwotnie zakładano. Aktualna treść §1 ust. 7 wzoru umowy jest na tyle ogólna i nieprecyzyjna, że na jej podstawie wykonawcy nie są w stanie określić faktycznej wielkości przedmiotu zamówienia w zakresie jego poszczególnych pozycji asortymentowych, a tym samym nie są w stanie dokonać prawidłowej kalkulacji cen na potrzeby składanej oferty. Zastrzeżenie bowiem prawa opcji jako „20% maksymalnej wartości umowy brutto” w praktyce oznaczać może, że jedne z wycenianych pozycji mogą nie ulec zwiększeniu wcale, natomiast inne o niczym nieograniczoną ilość uwarukowaną jedynie granicą wynoszącą „20% maksymalnej wartości umowy brutto”.*
Wyjaśniamy, że zgodnie z regulacją art. 441 ust. 1 oraz ust. 2 PZP, aby skutecznie zastrzec prawo opcji, Zamawiający bezwzględnie zobowiązany jest opisać je w postaci zrozumiałych, precyzyjnych i jednoznacznych postanowień, a tym samym spełnić łącznie trzy wskazane przez ustawodawcę przesłanki: określić rodzaj i maksymalną wielkość opcji oraz określić okoliczności skorzystania z niej, a przy tym nie może za pomocą opcji doprowadzić do modyfikacji ogólnego charakteru umowy. Spośród wyżej wymienionych warunków, Zamawiający szczególnie zaniedbał obowiązek ustalenia górnej granicy wprowadzonego prawa opcji, pozostawiając w tym zakresie sobie (i tylko sobie) daleko idącą dowolność. Biorąc więc pod uwagę dosadne brzmienie ust. 2 (art. 441 PZP), nawet jeśli Zamawiający, w trakcie realizacji umowy przetargowej, podejmie próbę skorzystania z tak dalece niedookreślonego i nieprawidłowo skonstruowanego prawa opcji, to taka czynność, jako dokonana z naruszeniem art. 441 ust. 1 podlegała będzie unieważnieniu, a Wykonawca nie będzie miał żadnego obowiązku zrealizowania jej.”
Pytanie 31: *„Do §2 ust. 10 wzoru umowy: Prosimy o dodanie do §2 ust. 8 wzoru umowy słów zgodnych z art. 552 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się przez Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu.".*
Pytanie 32: *„Do §4 ust. 1 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę §4 ust. 1 wzoru umowy dotyczącego sposobu płatności, poprzez wykreślenie zapisu o fakturach zbiorczych wystawianych miesięcznie i zastąpienie go zapisem umożliwiającymi wystawianie i dostarczanie faktur za każdą zrealizowaną dostawę towaru, z uwagi na uchylenie z dniem 1 stycznia 2014 r. przepisów dopuszczających możliwość wystawiania faktur zbiorczych, a także z uwagi nieważność zapisu w świetle bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa tj. art. 8a ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych (Dz.U. z 2013 r. poz. 403 ze zm.), zakazującego zawierania w umowach stron zapisów dotyczących terminów wystawiania i doręczania faktur? Możliwość wystawiania faktur zbiorczych wynikała z nieobowiązującego już §9*

rozporządzenia Ministra Finansów z dnia 11 grudnia 2012 r. zmieniające rozporządzenie w sprawie zwrotu podatku niektórym podatnikom, wystawiania faktur, sposobu ich przechowywania oraz listy towarów i usług, do których nie mają zastosowania zwolnienia od podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2012 r. poz. 1428), które to rozporządzenie zostało uchylone z dniem 1 stycznia 2014 r. W aktualnie obowiązującym rozporządzeniu Ministra Finansów z dnia 3 grudnia 2013 r. w sprawie wystawiania faktur (Dz.U. z 2013 r. poz. 1485 ze zm.), brak jest zapisów dotyczących faktur zbiorczych. Obecnie nie ma więc żadnej podstawy prawnej, z której wynikałaby możliwości posługiwania się konstrukcją faktur zbiorczych. Niezależnie od powyższego, zgodnie z art. 8a ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych „strony transakcji handlowej nie mogą ustalać daty doręczenia faktury lub rachunku, potwierdzających dostawę towaru lub wykonanie usługi". Konsekwencją powyższego uregulowania jest brak możliwości zawierania w umowach stron zapisów dotyczących terminu doręczenia (a więc i wystawiania) faktury lub rachunku. Stąd zapis §4 ust. 1 wzoru umowy dotknięty jest nieważnością."

Pytanie 33: *„Do §5 ust. 1 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów §5 ust. 1 wzoru umowy poprzez wprowadzenie kary umownej za ewentualne opóźnienie dostawy lub realizacji reklamacji lub odmowę zrealizowania dostawy w wysokości 1% wartości brutto niedostarczonego przedmiotu zamówienia dziennie oraz dodanie słów zgodnych z przesłanką wynikającą z treści art. 552 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się przez Wykonawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu."?*

Pytanie 34: *„Do §5 ust. 2 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie kary za podzielenie dostawy do wysokości 50,00 zł za każdy przypadek takiego uchybienia bądź w przypadku nieuwzględnienia sugestii Wykonawcy dotyczących brzmienia §2 ust. 2 oraz §4 ust. 1 wzoru umowy, usunie z treści umowy §5 ust. 2 w całości?"*

Pytanie 35: *„Do §5 ust. 5 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę zapisów §5 ust. 5 wzoru umowy poprzez wprowadzenie kary umownej przy odstąpieniu od umowy w wysokości 10%, ale liczonej od wartości NIEZREALIZOWANEJ części umowy?"*

Pytanie 36: *„Do §10 ust. 4 wzoru umowy: Prosimy o wykreślnie zapisów §10 ust. 4 ze wzoru umowy jako niezgodnych z normami współżycia społecznego i będących nadużyciem prawa ze strony Zamawiającego, a co za tym idzie nie zasługujących na ochronę prawną. Wyjaśniamy, że rolą kar w zamówieniach publicznych jest ochrona interesów Zamawiającego w zakresie prawidłowych i terminowych dostaw przedmiotu zamówienia. Zamawiający nie może zastrzegać kar umownych za realizację uprawnień podmiotowych wykonawcy jak również nie związanych z realizacją przedmiotu zamówienia. Za takim rozumieniem przepisów przemawiają ostatnie orzeczenia Krajowej Izby Odwoławczej o sygnaturach: KIO 2397/13 i KIO 487/14."*

Pytanie 37: *„Do §12 ust. 2 wzoru umowy: Prosimy zmianę brzmienia §12 ust. 2 wzoru umowy poprzez wykreślenie słów: „…nie wymaga aneksu do umowy, a jedynie korekty dokumentu rozliczeniowego w rozumieniu prawa podatkowego." oraz dodanie w to miejsce zdania: „…może zostać dokonana wyłącznie w drodze porozumienia stron, po uprzedniej pisemnej zgodzie Wykonawcy oraz o ile nie będzie naruszała równowagi ekonomicznej umowy w szczególności skutkując rażącą stratą po stronie Wykonawcy.".*

Odpowiedź 29 - 37: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do projektowanych postanowień umowy.

Pytanie 38: *„Zwracamy się z prośbą o dopuszczenie w pozycji 9 w pakiecie 14 Linezolidu w opakowaniu typu butelka. Jednocześnie pytamy, czy Zamawiający wymaga w tej pozycji zaoferowania produktu posiadającego 24 h stabilność oraz obsługiwanego każdą dostępną w szpitalu linią do infuzji?"*

Odpowiedź 38: Zamawiający dopuszcza zaoferowanie preparatu o parametrach opisanych w pytaniu.

Pytanie 39: *„Czy Zamawiający wyrazi zgodę na przeliczenie ilości opakowań handlowych w przypadku występowania na rynku opakowań posiadających inną ilość sztuk w opakowaniu, niż zamieszczona w SWZ?"*

Odpowiedź 40: Zamawiający dopuszcza powyższe przeliczenia ilość opakowań do dwóch miejsc po przecinku w celu porównywalności ofert.

Pytanie 40: *„Dotyczy wzoru umowy § 5 ust. 3*
Wnosimy o obniżenie kary umownej W razie naruszenia obowiązku w § 4 ust. 1 umowy do 300 zł za każdy przypadek naruszenia”
Odpowiedź 40: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do projektowanych postanowień umowy.

Pytanie 41: *„Dotyczy wzoru umowy § 5 ust. 2*
Wnosimy o obniżenie kary umownej za rozwiązanie umowy przez Zamawiającego z przyczyn leżących po stronie Wykonawcy do wysokości 5% wartości niezrealizowanej części umowy.”
Odpowiedź 41: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do projektowanych postanowień umowy.

Pytanie 42: „Dotyczy wzoru umowy § 5 ust. 5
Wnosimy o obniżenie kary umownej za rozwiązanie umowy przez Zamawiającego do wysokości 5% wartości niezrealizowanej części umowy.”
Odpowiedź 42: Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie proponowanych zmian do projektowanych postanowień umowy.

Pozostałe warunki zamówienia nie ulegają zmianie, aktualny pozostaje termin składania ofert wyznaczony **do dnia 27.02.2023 r. do godziny 10.00** oraz termin otwarcia ofert: w tym samym dniu o godzinie 10.30.